Muy Illuſtre Señor.



N el pleyto q̃ V. M. tiene viſto entre Gonçalo Collado de Alarcon vezino dela villa del Corral de Almaguer dela vna parte, y Ioan Collado fuen Leal, como padre y legitimo adminiſtrador de don Ioan Collado ſu hijo y de doña Maria Collado ſu muger, ſobre el remedio dela tenuta y poſſeſsion intentado por parte del dicho Gonçalo Collado, cerca de los bienes y vinculo que dexo y fundo Ioan Collado, Comendador de Ocaña. Por parte del dicho Gonçalo Collado ſe moſtrara breuemente ſu juſticia.

ET IN FACTO preſupponendum eſt, Que el dicho Comendador Ioan Collado por ſu teſtamento, y vltima diſpoſicion, con que murio, fundo e inſtituyo vn mayoradgo en Gonçalo Gomez Collado ſu hijo mayor varon, por via de tercio y quinto en lo mejor parado de ſus bienes, en la forma y debaxo de los llamamientos ſiguientes.

Otroſi *Digo que por quanto yo he tenido ſiempre voluntad que de mis bienes y de mi perſona quedaſſe alguna memoria en mis hijos y ſucceſſores, Digo que mando a Gonçalo Gomez Collado mi hijo el tercio y quinto de todos mis bienes, anſi muebles, como rayzes y ſemouientes. El qual dicho tercio y quinto lo aya en las caſas principales donde yo viuo con ſu ſeruicio de huerta y palomar, en lo que yo las dexo apreciadas, y con la huerta que tengo fuera de la villa, y en todo lo mejor parado de mis bienes en la parte que el los quiſiere auer y tomar. Los quales dichos bienes del dicho tercio y quinto quiero y es mi voluntad, que el dicho Gonçalo Gomez mi hijo no las pueda vender, trocar ni cambiar, ni enagenar en alguna manera. Antes los tenga en pie, y del los aya y ſuccedan en ſu hijo mayor con el meſmo cargo, que no los pueda vender. E anſi vayan ſuccediendo ſucceſsiuè por linea derecha, con tanto que el hijo del dicho Gonçalo Gomez Collado, y los que adelante ſuccedieren ayan por*

A nom-

nombre los Collados, y sigan el mesmo apellido, y si alguno vuiere que no quisiere ponerse el tal nõbre, e le viniere por linea recta. Digo que no le sea dado, saluo que succeda en aquel que tuuiere tal nombre, como dicho es.

Y AVIENDO ya acabado el dicho Comendador su testamento, y puestos ya los nombres de los testigos, puso otras dos clausulas, La vna dellas tocante a cierta Capellania, y la otra tocante al dicho vinculo, que es del tenor siguiente.

Otro si. *Digo que si el dicho Gonçalo Gomez mi hijo no ouiere hijo varon, que despues de sus dias los bienes del dicho tercio y quinto que yo le mando, succeda en el hijo mio otro el mayor que ouiere despues del dicho Gonçalo Gomez. Y ansi vaya succediendo, como dicho es, por linea derecha.* Y en todo el dicho testamento no ay otra clausula, ni palabra de que se pueda hazer caso para este pleyto. Y auiendo muerto el dicho comendador, succedio en los dichos bienes y mayoradgo de Tercio y quinto el dicho Gonçalo Gomez Collado primero llamado: el qual dexo dos hijos, a Ioan Collado de Alarcon su hijo mayor, y al dicho Gonçalo Collado de Alarcon actor en este pleyto, por su hijo segundo, y el dicho Ioan Collado de Alarcon murio, y no tuuo hijos varones, y tuuo por hija a la dicha doña Maria Collado, la qual tuuo por hijo al dicho don Ioan Collado reo.

HOC sic in facto supposito, verum esse fatemur, partem aduersam de iure & consuetudine fundatam habere suam intentionem, nisi contrarium a testatore dispositum fuisset. (Prout vere dispositum fuit.) quo casu tenor scripturæ maioratus omnino seruandus est. iuxta tex. in c. cum dilecta. & in cap. porro. de diuortijs. & in omni dispositione (præcipue in testamentaria) voluntas seruanda est. iuxta l. in conditionibus primum locum. ff. de condit. & demonstratio. & tenor dispositionis derogat maioratuũ naturæ. vt in cap. 1. de duob. fratribus a capitane inuesti. & vt inquit Bald. in cap. 1. §. deniq; in. 1. quæ fuit prima caus. beneficium amittendi. Forma inuestituræ præcipue est attendenda, & ab ea aliquo modo non est recedendum. & est tex. in nostris terminis in l. 45. Taur. ibi. *que segun la disposicion del mayoradgo deuiere succeder en el.* & in l. 40. ibi. *Saluo si otra cosa estuuiere dispuesta. &c.*

ET NOSTRA dispositione attenta, verissimum est, que esta llamado en el caso succedido el dicho Gonçalo Collado de Alarcon. quod sequentibus fundamentis demonstratur.

Primo

PRIMO Quia testator in initio suæ dispositionis manifestò claramente su voluntad, y que queria que succediessen varones. Porque en la prefacion de su disposicion dixo, Que hazia el mayoradgo Para que del que dasse alguna memoria. & sic voluit suam agnationem conseruare. quæ, vt notum est, per masculos, non per fœminas, nec per descendentes ex fœminis conseruatur. §. cæterum. cum similibus. institu. de legitima agna. successio. Et licet verum sit: etiam per fœminas memoriam conseruari, iuxta. l. liberorum. ff. de verb. signifi. vbi id aduertit Bald. & Alciat. Tamen hoc non procedit, quando agitur de intellectu dispositionis, in qua testator agnationem conseruare voluit. Tunc enim non de fœminis, sed de masculis precisse dispositio est intelligenda. sicut etiam de verbo, genere. & posteritate. aduertit D. D. Molina. lib. 3. cap. 4. num. 10. in hac vero dispositione ex clausula posita in fine manifeste constat, Testatorem voluisse tantum masculos inuitare ad succesſionem huius maioratus, (vt statim latius dicemus.) Ideoq; verba illa. *Para que de mi quede memoria.* Ad agnationem referenda sunt: vt memoria sua conseruetur inter masculos suos descendentes. & cum sint in prohœmio & in præfatione posita, ex eis inducitur causa finalis. vt in l. fin. ff. de hæredi. instit. & in l. fin. ff. de testam. tutell. Præfationes enim lumen præstant toti dispositioni, & per eas tollitur incertitudo. vt inquit Zasius. in l. cum quid. ff. si cert. petat. Et dispositio ex ipsa præfatione extenditur, & ampliatur. late Deci. in l. 1. ff. si cert. petatur.

SECVNDO hoc etiam deducitur, Por auer puesto el dicho testador grauamen de nombre, y apellido. quod propriè & vere cadit in masculis, & non in fœminis, vt notat Bart. in tracta. de insignijs & armis. col. 2. Bald. in l. quoties. C. de suis & legiti. hæredi. Guillel. Benedict. in repetitione. cap. Raynuntius. verb. duas habens filias. num. 31.

TERTIO est summe ponderandum, Et aduertendum ad huius causæ decisionem. Que el testador en toda la clausula primera, y principal llamamiento nunca vso de palabra que no fuesse Generis masculini, vt constat ex ipsa vocatione. ibi. *Que lo aya el hijo mayor.* & iterum ibi. *Con tanto que el hijo del dicho Gonçalo Collado, y los que del. &c.* & ibi, *Saluo que succeda en aquel. &c.* De lo qual se infiere, Que la clausula final no fue correctoria de la dicha disposicion, sino declaratoria della. Non enim est præsumendũ, quòd testator se ipsum in continenti correxerit. iuxta l. non ad ea. ff. de condi. & demonstra. & in l. quoties. §. tantundem. ff. de hæred. institu. tradditur per Alciat. in tracta. pręsumptio. reg. 2. pręsumptione. 28. & quęlibet dispositio ita debet intelligi, ne contrarietur sibi. cap. inter dilectos. §. cęte-

 rum.

rum.de fide instrumento. Deci.in.l.ædita.num.63.C.de ædendo. Quod maximè in casu præsenti habet locum. Considerando que es recebida, y verdadera conclusion. Quod masculinum, licet concipiat fœmeninum. Id non est ex vi, & proprietate sermonis: Sed quia disponentem hoc sensisse præsumitur per extensiuam interpretationem. probat tex. expressus in.l.cū in adoptiuis .§. quæ in filio. C. de adoptionib. ibi. *Quæ in filio diximus in adoptionem dato, & hæc in filia, & in nepote, & in nepte, & de inceps in personis vtriusq; sexus sacris patris constitutis extendimus:* &.l.iubemus. C. de præpositis sacri cubiculi, lib.12. ibi: *Hæc omnia quæ super cubicularijs sancimus, etiam ad cubicularias extendi determinus.* Notat gloss. in.l.seruis legatis. in prin. ff. de legat.3. Dinus. Bar. & Alberi. in.l.1.ff. de verb. signifi. & plures quos refert Tiraque. de vtroq; retract. tit.1. gloss.9.§.1.num.178. vbi dicit, quod ista est communis opinio. Eandem etiam appellat communem Curtius Iunior in consi.161.nu.13. Ex quo etiam verum est: q masculinum non concipit fœmininū: Quādo ex aliqua coniectura colligitur: quod disponens de masculis tantum senserit. Vt in.l.1.C. de conditio. insertis, & in.l. Lutius.§. quæsitum. de lega.3. Barto. in.l.1.ff. de verbo. signi. & in.l.fi.ff. ad Trebellia. Salice. & Angel. in.l. quicunq;. C. de seruis fugitiuis. Iass. in.l. si quis id quod. ff. de iurisd. omni. iudi. nu. 19. dicit communem Soci. Iunior in consi.168.nu.27.&.28. volu.2. Y siēdo esto ansi. Nulla maior cōiectura dari potest: quam ipsa testatoris declaratio. Quia vt inquit optime Bal. in authen. nisi rogati. C. ad Trebel. Quādo testator seipsum glossat, nulla alia glossa egemus. Y ansi es claro que el testador sexum fœmeninum abhorruit. Y que hizo mayoradgo de agnacion, no llamando como no llamo, hembra a la succession del. Y la interpretacion y extension que aliàs se pudiera dar, que por el nombramiento del hijo mayor se comprehendiera hija. Esto lo quito el testador con la dicha declaracion y clausula final.

QVOD etiam euidentius apparet. Porque se ha de considerar. Que el testador en los llamamientos de arriba fue poniendo su mayoradgo en el dicho Gōçalo Gomez su hijo, y en su hijo mayor, & succesiuè en los otros sus descendientes mayores. Y pareciendole despues, que si el dicho Gonçalo Gomez no dexara hijos varones, que no dexaua expresamente proueydo enlos de mas sus hijos transuersales del dicho Gonçalo Gomez, puso la dicha clausula final, la qual sirue de dos cosas. La vna para declarar las palabras del sexo masculino, de que auia vsado, scilicet, de Hijo mayor, & similib. vt scilicet, intelligenda sint de masculis. Y la otra para declarar. Que a falta de los dichos varones de la linea derecha del dicho Gonçalo Gomez, no queria que succediesse ninguna hembra de la dicha linea derecha. Sino los varones transuersales. Y ansi con esta declaracion mostro bien a la clara, que hazia

hazia vn mayoradgo de agnacion, con exclusion perpetua de hembras.

QVARTO dezimos, Que para la decision deste pleyto tenemos clausula indiuidua, que es la dicha clausula final arriba referida. Por la qual el dicho testador quiso, Que no succediesse la hija del primer llamado, e instituydo, y que lo vuiesse (muriendo El sin hijo varon) El otro su hermano, y hijo varon del dicho fundador. Verba enim illa. *Si el dicho Gonçalo Gomez mi hijo no ouiere hijo varon*, Prorsus eius filiam exclu dunt, Quia conditio, Si sine filijs masculis, continet expressam masculorum vocationem, expressáq; fœminarum exclusionem. vt est text. in capitul. Rainaldus de testament. quem ad hoc ibi notant Hostiensis. & Ioan. Andreas. Soccin. consil. 55. columna. 2. Deci. consil. 15. Anton. de Butrio consil. 46. vbi inquit. Quod quando ponitur verbum, Masculus, euidenter apparet de voluntate testatoris, voluisse succesionem suam restringere ad lineam agnationis. Et est Bartoli doctrina in. l. cum auus. numer. 4. ff. de conditionib. & demonstrationib. Paul. in. l. in ambiguo. ff. de rebus dubijs. Y como quiera que el testador, para enel caso, que el dicho Gonçalo Gomez su hijo fallesciesse sin hijos varones, llamo al otro hijo suyo mayor. Prorsus voluntatem suam declarauit, De que queria que su mayoradgo fuesse de vn varon en otro varon. Quia verba illa. *Enel otro hijo mio el mayor, que vuiere despues del dicho Gonçalo Gomez*. De masculo intelliguntur. Quia dictio: *Otro*. est repetitiua similium. gloss. l. si fugitiui. C. de seruis fugitiuis. Y aun es mucho de notar, Que enesta clausula final, en la qual expressamente hablo de solos varones, vso de palabras del sexo masculino, ibi. *Enel otro hijo mio el mayor*. Para que se entienda, que en los llamamientos de arriba: Vbi ijsdem verbis vsus fuit, entendio siempre de solos varones. Quia vna pars scripturæ declarat aliam. l. si seruus plurium. §. final. l. qui filiabus. ff. de lega. 1.

Y NO obsta lo que la parte contraria nos oppone, que el caso de la clausula no succedio. Porque ya el dicho Gonçalo Gomez Collado, primer llamado, tuuo hijos varones, y que en teniendolos se acabo aquel grauamen, y que no se estendio ni puede estender a sus hijos, y que en entrando enellos la succesion se ha de regular, y juzgar por las reglas ordinarias. iuxta. l. cum vxori. C. quando dies legati ced. & quod non est admittenda extensio de casu ad casum, neq; de persona ad personam. maximè in correctorijs, & odiosis. Ad hoc enim in quo pars aduersa,

maximo insistit conatu. Respondemus multipliciter.

PRIMO, QVIA licet verum sit regulariter, quod conditio, Si sine liberis decesserit, defecta intelligatur eo ipso, quod grauatus decessit relicto filio, etiam si per momentum viuat. iuxta l. filius familias. §. cum quis rogatus. delega. 1. & dicta. l. vxori. Hoc non sufficit in materia perpetua, in qua non sufficit momentaneum implementum. Sed necesse est quod duret, & perseueret in omnibus successoribus. l. si quis ita legauerit. ff. de conditio. & demonstratio. & in l. si ate. ff. si seruit. vendicet. declarat notabiliter Bald. in l. humanitatis. colum. 3. C. de impub. & alijs substitutio. & in l. inquibus. C. desecund. nupt. idem Bald. Imol. Paul. Alex. & cæteri moderni in l. in substitutione. ff. de vulgar. & pupil. idem Alex. late in consil. 43. in. 3. volumine. & in consilio. 95. circa medium. volumine. 6. Raphael. Cuman. & Paul. in l. cum ita legatur. §. in fideicommisso. ff. delegat. 2. & in l. peto. §. fratre. ff. eod. Carolus Ruinus. consilio. 93. & consil. 117. volum. 2. Romanus consi. 438. colum. penult. Barba. consil. 17. colum. 6. volum. 1. traddunt doctores, precipue moderni, in l. si quis hęredem. C. de institutio. & substitutio. Et in hac materia perpetua habet locum regula multum fauorabilis in nostro proposito, videlicet. Quod ea quæ sunt posita circa institutum & primo vocatum, censeatur repetita in cæteris omnibus substitutis, in vlterioribus locis vocatis. vt in l. vnica. §. pro secundo. C. de caduc tollend. & in l. licet imperator. vbi doctores notant. delega. 1. tenet Bart. in l. quæ conditio. colum. 2. versic. quæro vtrum onus injunctum. ff. de conditio. & demonstratio. & ibi doctores notant: precipue Socin. tenet Curtius Senio. consil. 12. colum. 4. vbi hoc latissime fundat. Probat optime tex. in l. titia. §. lucius. ff. delega. 2. & in l. Seiæ. §. Caio. de fundo instructo. Et ratio huius decisionis euidens est, Quia si contrarium diceremus: Primo vocatus, & magis dilectus deterioris esset conditionis, quam sequentes substituti, postea vocati, & minus dilecti. contra. l. qui soluẽdo. la 2. ff. de hæredit. instituendis. l. quoties. ff. de vsufructu. Melior tex. in l. cum pater. §. ate peto. delegat. 2. notant omnes in l. cum quidam. C. de verb. signific. Ex quo omnino dicendum est, Que la condicion primera, y grauamen impuesto al dicho Gonçalo Gomez Collado primer llamado, para que si muriesse sin hijos varones le succediesse el otro hermano, no falto, ni espiro por auer dexado hijos varones. Antes ha de quedar y dura en todos los successores. Y ansi muriendo el dicho Ioan Collado, hijo del primer llamado sin hijos varones, ha de suceder

ceder y succede el dicho Gonçalo Collado su hermano, y nieto del dicho fundador.

ITEM & secundo, No se puede dezir, que en este caso se haga extensiõ de persona ad personã. Porq̃ aqui no se trata de admitir persona no llamada, ni comprehendida en la disposicion. Y quando mucho se pudiera tentar: que es extension de casu ad casum. Et hæc extensio de casu expresso ad casum non expressum facillime admittitur in fideicommissis, ex tacita, & verissimili mente disponentis. iuxta.l.titius.§.lutius.ff.de liber. & posthum.& doctor.omnes in.§.& quid si tantum. Imo in casu in quo fieret extensio de persona ad personam, hæc etiam admittitur. Tenet Angel.in dict.§.& quid si tantum.numer.5.allegat plures D. D. Molina, libr.1.capitul.4.numer.25.dicens, quod non potest congrua diuersitatis ratio assignari inter extensionem de casu ad casum, & de persona ad personam. Neq; obstat si dicatur, quod hic sumus in materia odiosa, & correctoria, & quod ideo non est admittenda extensio. Quia in nostris terminis, quando agitur de exclusione fœminarum propter masculos, multi sunt graues authores, qui extensionem admittunt. Prout fuit Bartol. in.l.liberorum.numer.12.ad fin. & numer.13. ff.de verbor. significatione. & Lapus allegatione.101. Bald.in.l. maximum vitium. numer. 7.C. de liberis præteritis.& alij plures, quos refert Dominus Doctor Molina libr. 3.capit.5.numer.5.Et hoc verissimum est, Quando ex ratione expressa vel subintellecta voluntas defuncti colligitur.Et in præsenti casu hæc voluntas manifestissima est. Cum in initio dispositionis dixerit testator, Que hazia el dicho vinculo. *Para que del quedasse memoria*. Y con grauamen de nombre y apellido. Y porque nunca nombro hembra. Y por que puso la dicha clausula exclusiua de hembras enel fin. Ex quo maior voluntas arguitur. Et ad totam dispositionem est clausula referenda. gloss.in.l.talis scriptura.de legat.1.vbi Bart. & idem tenent Bart.& Angel. in.l.prætor.§.erit differentia.ff. vi bonorum rapto.

ITEM & tertio, Semper est admittenda extensio de persona ad personam, Quando persona minus dilecta, & remotior esset melioris conditionis, quam magis dilecta, et propinquior.l. publius.§. final. vbi Soccin. ff. de conditioni.& demonstra.gloss.quam ibi sequuntur docto.in.l. si mater. §.1.de vulgar.tradditur etiam in.l.si viua matre.C.de bon. mater. Y aqui es llano, que la hija del primer llamado, (Quæ magis dilecta præsumitur, quam eius neptis: quia propinquior) excluderetur per quemlibet filium

filium masculum fundatoris: & fratrem sui patris. Multo igitur fortius debet excludi neptis, vel pronepos ab ea descendens per dictum nostrum Gundisaluum, fratrem vltimi possessoris, Qui ab ipso primo instituto descendit. Y es cosa muy llana y sin duda que si agora muriera el vltimo posseedor, y dexara el dicho bisnieto, hijo de la hija de su hijo mayor, que se prefiriera el diho Gonçalo Gomez. Pues no se podia dezir que moria con hijo varon, Aunque dexara el dicho bisnieto. Pues siendo esto ansi, y auiendo tanta voluntad, y tanta mayoridad de razon, no porque vna vez se aya cumplido la condicion, ha de yrse derechamente contra la voluntad del difuncto, y contra lo que el indubitadamente se entiende que respondiera. Et in hoc casu, quando militat eadem ratio, non dicitur extensio, Sed comprehensio. vt tenet Iass. in l. iuris gentium ¶. sed cum nulla. numer. 30. ff. de pactis. idem in l. ita stipulatus. §. Grisogonus. num. 3. de verbo. obligatio. probat tex. in. l. his solis. de reuocandis donationibus. C. ibi. *Satis cautum putauimus*. glos. in cap. 1. verb. Italia. de temporibus ordinatio. lib. 6. notat Abb. in cap. nihil. colu. 1. de electione. Et per plurima fundamenta hoc traddit Oldraldus. in cons. 185. & Tiraquel. in l. si vnquam. verb. libertis. nume. 37. C. de reuocand. dona.

ITEM ET QVARTO, Præcedentia ex abundanti dicta esse intelligantur. Porque en el caso deste pleyto el dicho Gonçalo Collado de Alarcon ninguna necessidad tiene de extension, ni repeticion, ni otra forma interpretatiua para succeder en este mayoradgo. Porque viene y ha succedido en el por su proprio, literal, y expresso llamamiento. Porque el dicho testador no se contento con dezir. *E si el dicho Gonçalo mi hijo no ouiere hijo varon, que despues de sus dias los bienes del dicho tercio y quinto que yo le mando succedan en el hijo mio otro, el mayor &c.* Pero añadio. *E ansi vaya succediendo, como dicho es, por linea derecha. &c.* quæ verba significant: Testatorem suam dispositionem, quam in primo nominato scripsit, non momentaneam esse voluisse, Sed in omni tempore, & in omni descendente seruandam, Para que su mayoradgo fuesse de vn varon en otro varon. Ad quod ponderamus particulam. Et. quæ de sui natura inducit repetitionem præcedentis qualitatis. vt est glos. notabilis in authen. ex testamento. C. de collatio. ibi. *& aliorum datorum collatio*. vbi Bald. & nouiores notant. Præterea dicta copula. Et. coniungit. Item restringitur & determinatur per præcedentem clausulam. l. fina. ¶. cui dulcia. ff. de vino tritico. l. seruus. ff. de verb. significa. quæ iura ad hoc

allega-

allegauit Romanus consil. 166. colum. 2. Inducit enim suapte natura concursum praecedentium qualitatum. Secundum Bart. per tex. ibi. in. l. Seia. ſ. Caio. ff. de fundo instructo. Et restringit copulata ad vniformem interpretationem. l. quamuis. C. de impuber, & alijs. Et denotat identitatem. l. sed et si lege. ff. de petitio. heredita. Et sic praedicta clausula, *E ansi vayan succediendo*, propter naturam copulae intelligitur, cum qualitate masculinitatis specialiter praecedente. Subsequitur deinde verbum *Ansi*. quod denotat similitudinem. l. quaesitum. ſ. peto. l. qui habebat. §. fin. ff. de legat. 3. l. libertas. §. hec scriptura. ff. de manumiss. testam. & in auth. de testibus. §. quoniam scimus. versic. multa. verb. Ita. colla. 7. notat Bart. in l. quibus diebus. ſ. Termillius. colum. 2. ff. de condi. & demonstra. & in l. 1. ff. de receptato, & in l. 1. ff. si familia furtum fecisse dicatur. Paul. & Areti. in l. sicut. ſ. a filio. ff. de lega. 1. Alexan. consil. 9. numer. 10. lib. 1. Deci. consi. 497. nume. 3. plene Aymó. consil. 25. num. 26. vbi dicit. Quod dictio. Ita. habet vim limitatiuam, & restrictiuam ad praecedentia. & sic in recto sensu importat idem ac si testator diceret, Quod succedatur eo modo, de quo supra, idest, De masculo in masculum. Pues si el testador dize, Que ansi vaya succediendo por linea derecha. Que cosa mas clara puede ser, para que lo mismo que dixo en los descendientes de Gonçalo, que ayā de ser varones, lo mesmo sea en todos los demas llamados? pues quiere que vayan los bienes Ansi, idest: Ita, & eodem modo. Particula enim illa. idest. Ita. vel Sic. est demonstratiuae formae, & qualitatis praecedentis, Que vaya de vn varon en otro varon, (que fue la qualidad praecedente.) vt est tex. iuncta glos. verb. sic. in l. Gallus. in principio. ff. de liber. & posthum. Felin. in cap. cum dilecta. numer. 9. de rescriptis, notat Bartholomae. Brixensis in suo repertorio. verb. sic, allegans dictam glos. & Albericus in suo dictionario. in dicto verbo. Y esto mismo importā las palabras. Como dicho es. (quae sunt in dicta clausula.) Quae siue referantur ad proxima, & immediate praecedentia, iuxta glos. in l. si idem cum eodem. ſ. fin. ff. de iurisdictione omni. iudi. Siue ad omnia praecedentia, significát. Que succeda siempre vn varon a otro varon. Hoc enim est quod testator in principio & in fine dixit, coniungendo integram eius dispositionem. (prout coniungenda est.) Iuxta l. Maeuia. ff. de manumissis testamen. ibi. *Contexturam verborum totius testamenti*. Y las palabras, Por linea derecha. no estoruan ni impidem esta verdad. Porque el sentido verdadero de las dichas palabras es. Que el testador quiere que su mayoradgo vaya de vn varon en otro varon por linea derecha: & sic ex his quae sunt in linea recta elegit masculos, quos vult praeferre alijs masculis transuersalibus. Nec enim dicit testator. Que succedan los de la linea derecha. Si no que si Gonçalo Gomez su hijo no ouiere

hijo varon, que succeda el otro hijo suyo el mayor. Y que ansi vaya succediendo por linea derecha. Quasi dicat. De la linea derecha de los dichos mis hijos quiero que succedan solamente los varones. verbum enim. *Ansi.* repetit pręcedentes qualitates, (prout dictum est.) & præcedentia magis influere in sequentia, quam è contra, dicit glos. notabilis. in l. quisquis. et ibi Bart. ff. de legat. 3. idem Bart. in l. si quis ex argentarijs. §. si initium. ff. de ædendo. Roman. consil. 503. Iass. in l. si ita scriptum. ff. de legat. 1. Peralta in l. titia cum testamento. §. Lutius. in 2. ff. de legat. 2. Præterea, la diction. *Ansi.* (como esta dicho,) es restrictiua. & ideo diziendo el testador, Que vaya ansi por linea derecha. restringese a los que fueren varones. Pues no quiere simplemente que vengan los de la linea derecha, sino que anden los bienes ansi. idest. de varon en varon. Y segun esto el dicho Gonçalo Collado de Alarcon esta expressamente llamado en el caso succedido a los bienes de este mayoradgo por expressa disposicion del testador.

Y CON ESTO se excluye el fundamento de la parte contraria en quanto dize, que es varon, y que por ser tal, y estar en la linea derecha ha de ser pręferido. Porque aunque es verdad, que es varon habetur pro fœmina. Quia non venit per sexum virilem, Sed a fœmina exclusa descendit. Quemadmodum enim mater eius nullum ius haberet ad hęc bona: Ita etiam non est admittendus dictus aduersarius, Quia descendit ex radice infecta. argumento. tex. in. l. si viua matre. C. de bonis mater. & tradit Bart. in. l. liberorum. numer. 14. ff. de verb. signifi. Bald. in. l. maximum vitium. nume. 7. C. de liber. præter. Aymon. consil. 127. num. 4. late D. D. Molin. lib. 3. capit. 5. num. 41. Neq; enim plus iuris esse potest in causato, quam in influenti potentia causæ. vt per Bald. in l. 1. ff. de senatorib. Vndę receptum est, Que la disposicion que habla de descendientes varones, se ha de entender de varones, que descienden de otros varones, y no de hembras. vt tenet Ioan. Andre. in additionibus ad Specul. in rubrica. de testamen. quem sequitur Bald. consil. 40. lib. 3. & in dicta l. 1. ff. de senatoribus. idem Bald. in capit. vnico. agnatus vel filius defuncti. colum. fin. versicu. extra quęro. omnes in l. Gallus. §. nunc de lege. ff. de libe. & posthu. vbi Paul. numer. 6. Alexand. num. 3. & Iass. num. 16. resoluit Molinæ. in consuetudini. Parisiensib. tit. 1. §. 16. num. 6. D. D. Moli. in d. lib. 3. cap. 5. num. 45.

Y NO obsta si la parte contraria dixesse, que este mayoradgo no es de agnació, y q̃ desta manera los varones de las hébras há de ser admitidos, ex his quę traddit Ancharra. cons. 339. colum. 3. & 4. late Soci. in. l. Gallus. §.

nunc

nunc delege. in fin. ff. de cond. & demonstratio. & in l. cum auus. num. 82. ff. eod. tit. Rubeus. consi. 22. num. 7.

PORQVE a esto se responde en muchas maneras. Lo primero, que el assumpto de la parte contraria es falso, en quanto dize. que este mayoradgo no es de agnacion. Porque antes consta de todo lo contrario, de lo que arriba esta dicho y fundado. Pues no se hallara que jamas el testador llamasse hẽbras, antes las excluyo, y quiso conseruar su nombre y memoria, y grauo a los successores varones, a que se llamassen de su nombre y apellido, lo qual todo sirue, para que se entienda, que quiso conseruar su agnacion.

SECVNDO respondetur, Que por la dicha disposicion consta, que el testador llamo varones, y excluyo las hembras, y prefirio qualquier varon a la hembra mas amada y querida, que era la hija del primer llamado, la qual excluyo totalmente. & in hac specie non solum fœminæ, sed etiam masculi ab eis descendentes exclusi censentur, vt voluit Bald. in l. maximum vitium. nume. 10. C. deliber. præteri. & ibi Paul. num. 2. Iass. in dicta l. Gallus. §. nunc delege. numer. 16. Ioan. Cirier. de primogen. lib. 3. quæstione. 23. Tiraquel. de Primogeni. quęstio. 12. & glo. Montal. in l. 1. titul. de la guarda de los hijos del Rey. lib. 1. fori. in verbo. a su hijo. col. 24. Antoni. Gomez. in l. 40. Taur. num. 61. Gregor. Lop. in l. 3. titu. 13. part. 6. verb. mugeres. col. 7. versi. sed an exclusis, & colum. 8. in principio. Quia, vt diximus, non potest plus virtutis esse in causato, quam in eo qui procedit ab ipsa causa. & quia exclusa radice omnes qui ex ea radice procedunt exclusi censentur. Iuxta Bart. in l. 2. §. videndum. num. 2. ff. ad Tertullia. & in l. liberorum. num. 14. ff. de verbo. signi. Paul. & dd. in l. illam. C. de collatio.

TERTIO respondetur, Que aun en la materia donde el varon de la hembra puede tener entrada, esto se ha de entender y entiende en falta de varones agnatos. Quoties enim doctores dicunt, appellatione descendentium masculorum posse comprehendi masculos descendentes ex fœminis. Esto procede y ha lugar, no auiendo varones descendientes de varones. prout in terminis resoluit Gregor. Lop. in l. 3. titul. 13. part. 6. verbo. mugeres. colum. 6. versi. sed quid si ex dispositione maioriæ. ibi. & certe hoc videtur magis de mente disponentis. Cum simpliciter dixit de masculis, vt comprehenderet natos ex fœminis, defficientibus masculis descendentibus ex masculis. & ibi hoc late fundat. & traddit Floria. & Ancharran. consilio. 359. colum. 1. ad fin. in versiculo. restat. Paul. in l. 1. in princi. C. de conditionib. insert. Y pues la parte contraria viene a tener

compe-

competencia con el dicho Gonçalo Gomez Collado, que es varon descendiente de varon, no puede contra el pretender ningun derecho; pues es varó descendiente de hembra.

QVARTO respondetur, Que en el caso de que se trata esta claro; que el dicho parte contraria ningun derecho puede pretender. Porque de mas que este mayoradgo es de agnacion, y ninguna hembra està llamada, antes todas exclusas. Y el testador debaxo del sexo masculino fue llamádo a todos los varones agnatos. (Como lo declaro en la clausula final.) Se deue considerar, que el testador quiso, que su mayoradgo fuesse de vn varon en otro varon. (vt patet ex dicta clausula finali.) En la qual, si su hijo Gonçalo fallesciesse sin hijo varon, llamo al otro hijo suyo mayor. & sic transiuit de vno masculo in alium masculum. Y esto quiso que fuesse regla para todos. Porque immediatamente dixo, Que ansi fuesse en todos los demas; que es de vn varon en otro varon. & quando dispositio vult, vt bona vadant de vno masculo in alium, nunquam admittitur masculus ex fœmina. vt colligitur ex glos. Baldo. Socci. & communiter doctoribus in dicto §. nunc de lege. & probatur ex iuribus citatis per Alex. & iasso. ibi. num. 9. Quia testatoris voluntas tunc manifesta est, volentis duas qualitates concurrere debere in eo qui succedere debet. Altera est, quod sit masculus. & Altera, quod descendat ex masculo. & ita vtraque verificari debet. vt in l. si hæredi plures. ff. de conditionib. institutio. late Iass. in l. 1. ff. si quis in ius vocat. Deci. & alij in cap. 2. de rescrip. De todo lo qual se infiere, que la parte contraria ninguna justa competencia puede hazer al dicho Gonçalo Collado de Alarcon. Et sic speramus que se deue declarar auer auido lugar el remedio que el dicho Gõçalo Collado de Alarcon tiene intentado. Salua semper. &c.